

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-2254/2023

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

18 мая 2023г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии № 3:

Члены Комиссии:

в отсутствие надлежащим образом уведомленного представителя ООО «СК Крепость» (далее – Заявитель), при участии посредством видеоконференцсвязи представителя МАОУ МО Динской район «СОШ № 38 им. П.М. Бежко» (далее – Организатор торгов) по доверенности от 02.05.2023г. № 2, рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МАОУ МО Динской район СОШ № 38 им. П.М. Бежко по адресу: ст-ца Нововеличковская ул. Свердлова, д. 32 (извещение № 32312275023 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МАОУ МО Динской район СОШ № 38 им. П.М. Бежко по адресу: ст-ца Нововеличковская ул. Свердлова, д. 32 (извещение № 32312275023 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 18.05.2023г. в 10:30 (МСК) посредством видеоконференцсвязи.

Заявитель считает, что Организатором торгов нарушен порядок проведения закупочной процедуры, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 023/07/3-2254/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАОУ МО Динской район «СОШ № 38 им. П.М. Бежко» (далее - Положение), утвержденным протоколом наблюдательного совета МАОУ МО Динской район «СОШ № 38 имени П.М. Бежко» от 28.04.2023г. № 4.

10.04.2023г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32312275023 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МАОУ МО Динской район СОШ № 38 им. П.М. Бежко по адресу: ст-ца Нововеличковская ул. Свердлова, д. 32.

Начальная (максимальная) цена договора – 8 812 461,66 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 10.04.2023г.

Дата и время окончания подачи заявок — 26.04.2023г. 10:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых

является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к

условиям исполнения договора.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатор торгов неправомерно установил критерий оценки заявок участников закупки, включив в документацию о закупке детализирующие показатели оценки: признак № 1, что по мнению Заявителя влечет ограничение круга участников закупки.

В соответствии с пунктом 1.1 Раздела 13 Документации, при оценке опыта участника закупки баллы присуждаются только на основании документально подтвержденной информации (на основании представленных документов):

1. исполненные контракты (договоры). К оценке принимаются: исполненные участником закупки контракты (договоры) с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, 223-ФЗ при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек). Контракты (договоры) должны быть представлены в заявке в полном объеме и со всеми приложениями (за исключением проектной документации, если проектная документация является приложением к таким документам).

2. акт (акты) приемки выполненной работы, составленные при исполнении указанных договоров и подтверждающих цену выполненных работ. При этом, последний акт, составленный при исполнении договора, предусмотренного подпунктом 1 настоящего пункта, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок;

3. разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

К оценке принимаются исполненные контракты (договоры), сопоставимые с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а именно: контракты (договоры), предусматривающего выполнение работ, капитальному ремонту объектов капитального строительства, (за исключением линейных объектов), что соответствует объекту настоящей закупки. Такие документы направляются в форме электронных документов или в форме электронных образов бумажных документов.

Для оценки заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме осуществляется расчет итогового рейтинга по каждой заявке на участие в открытом конкурсе в электронной форме. Итоговый рейтинг заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме рассчитывается путем сложения рейтингов по каждому критерию оценки заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, установленному в конкурсной документации:

$$ИР = ЦБ_i \times 0,60 + НЦБ_i(1) \times 0,40$$

где:

ИР-итоговый рейтинг заявки;

ЦБіх - количество баллов, присуждаемых по стоимостному критерию оценки «Цена контракта»;

НЦБі(1) - количество баллов, присуждаемых по не стоимостному критерию оценки «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации».

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и Положением, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Таким образом, Организатору торгов предоставлено право сформировать свою Документацию в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленного в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Организатора торгов в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Вместе с тем, все участники закупки поставлены в равные условия, а субъективный фактор (при оценке заявок) исключается посредством установления критериев объективности (обоснованности), описанных в закупочной документации. Формулировки критериев оценки заявок носят определенный (измеримый) характер, критерии являются четкими, понятными и равными для всех участников закупки, а также отвечающими потребностям Организатора торгов.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Организатором торгов требованиям, не означает, что действия Организатора торгов повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России, приходит к выводу о необоснованности довода жалобы Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов в нарушении Закона о закупках установлен порядок подачи заявки несколькими юридическими лицами, выступающими на стороне одного лица. По мнению, Заявителя Организатором торгов неправомерно установлена возможность подачи коллективной заявки на участие в конкурсе, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Разделом 8 Документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе, в том числе предусмотрено подача заявки коллективным участником.

Статьей 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема.

Согласно пункту 4 Положения об особенностях участия субъектов

малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее соответственно - положение о закупке, Федеральный закон), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, часть 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках предусматривает исчерпывающий перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке с участием субъектов МСП.

Статья 3.4 Закона о закупках не содержит положений о возможности участия в конкурентной закупке с участием субъектов МСП несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с письмом Министерство финансов Российской Федерации от 16.03.2023 № 24-07-08/22356, проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке.

Вместе с тем, в соответствии с письмом Министерство финансов Российской Федерации от 16.03.2023 № 24-07-08/22356, проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке.

Таким образом, участниками данной закупки не могут являться любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем, возможность подачи коллективной заявки на участие в конкурсе, субъектами которого могут быть только МСП, противоречит Закону о

закупках.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода жалобы Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

- 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;
- 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;
- 6) неразмещение в единой информационной системе информации или

размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях Организатора торгов установлено нарушение требования части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СК Крепость» на действия МАОУ МО Динской район «СОШ № 38 им. П.М. Бежко» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МАОУ МО Динской район СОШ № 38 им. П.М. Бежко по адресу: ст-ца Нововеличковская ул. Свердлова, д. 32 (извещение № 32312275023 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов - МАОУ МО Динской район «СОШ № 38 им. П.М. Бежко» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении МАОУ МО Динской район «СОШ № 38 им. П.М. Бежко».

Председатель комиссии № 3

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.